ВЕРХОВНЫЙ СУД РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

№ 18-Д13-66

ОПРЕДЕЛЕНИЕ СУДА НАДЗОРНОЙ ИНСТАНЦИИ

г. Москва 10 сентября 2013 г.

Судебная коллегия по уголовным делам Верховного Суда Российской Федерации в составе

председательствующего Кузнецова В.В.,
судей Пейсиковой Е.В. и Ботина А.Г.

при секретаре Маркове О.Е.

рассмотрела в судебном заседании надзорную жалобу осуждённого Деревянко Е.В. на постановления президиума Краснодарского краевого суда от 7 ноября 2012 г., а также уголовные дела.

По приговору Усть-Лабинского районного суда Краснодарского края от 6 апреля 2004 г.

Деревянко Е[redacted] В[redacted], судимый:

- 6 октября 1997 г. Октябрьским районным судом г. Краснодара по пп. «в», «г» ч.2 ст.158 УК РФ к 2 годам лишения свободы;
- 26 июля 2001 г. Первомайским районным судом г. Краснодара по ч.1 ст.228 УК РФ к 2 годам лишения свободы;
- 1 апреля 2004 г. Усть-Лабинским районным судом Краснодарского края по ч.3 ст. 158 УК РФ на 3 года лишения свободы,

осуждён:

- по ч.1 ст. 105 УК РФ на 10 лет лишения свободы;
- по ч.1 ст.111 УК РФ на 5 лет лишения свободы;
- по ч.1 ст. 139 УК РФ к штрафу в размере 5000 рублей.

На основании ч.3 ст.69 УК РФ Деревянко Е.В. назначено 15 лет лишения свободы с отбыванием наказания в исправительной колонии строгого режима. Наказание в виде штрафа в размере 5000 рублей постановлено исполнять самостоятельно.

Кассационным определением судебной коллегии по уголовным делам Краснодарского краевого суда от 9 июня 2004 г. приговор Усть-Лабинского районного суда Краснодарского края от 6 апреля 2004 г. в отношении Деревянко Е.В. оставлен без изменения.

Постановлением Усть-Лабинского районного суда Краснодарского края от 19 мая 2005 г. к наказанию, назначенному по приговору Усть-Лабинского районного суда Краснодарского края от 6 апреля 2004 г., частично присоединено наказание по приговору Усть-Лабинского районного суда от 1 апреля 2004 г., по которому Деревянко Е.В. осуждён по ч.3 ст. 158 УК РФ на 3 года лишения свободы, и на основании ст.70 УК РФ окончательно Деревянко Е.В. назначено 15 лет 6 месяцев лишения свободы с отбыванием наказания в исправительной колонии строгого режима. Наказание в виде штрафа в размере 5000 рублей постановлено исполнять самостоятельно.

Постановлением Усть-Лабинского районного суда Краснодарского края от 22 апреля 2011 г. приговор Усть-Лабинского районного суда Краснодарского края от 1 апреля 2004 г. и приговор Усть-Лабинского районного суда Краснодарского края от 6 апреля 2004 г. в отношении Деревянко Е.В. приведены в соответствие с действующим законодательством:

- по приговору Усть-Лабинского районного суда Краснодарского края от 1 апреля 2004 г. постановлено считать Деревянко Е.В. осуждённым по ч.3 ст.158 УК РФ (в редакции Федерального закона от 7 марта 2011 г. № 26-ФЗ) на 2 года 11месяцев лишения свободы;

- наказание, назначенное Деревянко Е.В. по приговору Усть-Лабинского районного суда Краснодарского края от 6 апреля 2004 г., снижено: по ч.1 ст. 111 УК РФ (в редакции Федерального закона от 7 марта 2011 г. № 26-ФЗ) до 4 лет 11 месяцев лишения свободы; по ч.3 ст.69 УК РФ – до 14 лет 11 месяцев лишения свободы, по ст.70 УК РФ – до 15 лет 4 месяцев лишения свободы с отбыванием наказания в исправительной колонии строгого режима.

Постановлением президиума Краснодарского краевого суда от 21 сентября 2011 г. постановление Усть-Лабинского районного суда Краснодарского края от 19 мая 2005 г. и постановление Усть-Лабинского районного суда Краснодарского края от 22 апреля 2011 г. в отношении Деревянко Е.В. изменены:

1. Постановление Усть-Лабинского районного суда Краснодарского края от 19 мая 2005 г. изменено, к наказанию, назначенному по приговору Усть-Лабинского районного суда Краснодарского края от 6 апреля 2004 г.,

частично присоединено наказание по приговору Усть-Лабинского районного суда Краснодарского края от 1 апреля 2004 г. На основании ч.5 ст. 69 УК РФ по совокупности преступлений окончательно назначено 15 лет 2 месяца лишения свободы с отбыванием наказания в исправительной колонии строгого режима. На основании ч.2 ст. 71 УК РФ штраф в сумме 5000 рублей постановлено исполнять самостоятельно.

2. Постановление Усть-Лабинского районного суда Краснодарского края от 22 апреля 2011 г. изменено:

- по приговору Усть-Лабинского районного суда Краснодарского края от 1 апреля 2004 г. постановлено считать Деревянко Е.В. осуждённым по ч.3 с. 158 УК РФ (в редакции Федерального закона от 7 марта 2011 г. № 26-ФЗ) на 2 года 11 месяцев лишения свободы в исправительной колонии строгого режима;

- по приговору Усть-Лабинского районного суда Краснодарского края от 6 апреля 2011 г. постановлено считать Деревянко Е.В. осуждённым по ч.1 ст. 105 УК РФ, ч.1 ст. 111 УК РФ (в редакции Федерального закона от 7 марта 2011 г. № 26-ФЗ), ч.1 ст. 139 УК РФ, ч.3 ст. 69 УК РФ. Окончательно Деревянко Е.В. назначено 15 лет 2 месяца лишения свободы с отбыванием наказания в исправительной колонии строгого режима.

3. Постановлено зачесть в срок отбывания наказания наказание, отбытое по приговору Усть-Лабинского районного суда Краснодарского края от 1 апреля 2004 г.

В остальном судебные решения оставлены без изменения.

Постановлением президиума Краснодарского краевого суда от 7 ноября 2012 г. приговор Усть-Лабинского районного суда Краснодарского края от 1 апреля 2004 г., кассационное определение судебной коллегии по уголовным делам Краснодарского краевого суда от 12 мая 2004 г., постановление Усть-Лабинского районного суда Краснодарского края от 19 мая 2005 г. и постановление Усть-Лабинского районного суда Краснодарского края от 22 апреля 2011 г. в отношении Деревянко Е.В. изменены, исключены из вводной и описательно-мотивировочной части приговора указания суда на предыдущие судимости по приговорам от 6 октября 1997 г. и от 26 июня 2001 г. и наличие отягчающего наказание обстоятельства – опасного рецидива преступлений, постановлено считать Деревянко Е.В. осуждённым по ч.3 ст. 158 УК РФ (в редакции Федерального закона от 7 марта 2011 г. № 26-ФЗ) к 2 годам 6 месяцам лишения свободы с отбыванием наказания в исправительной колонии строгого режима.

В остальном судебные решения оставлены без изменения.

Постановлением президиума Краснодарского краевого суда от 7 ноября 2012 г. приговор Усть-Лабинского районного суда Краснодарского края от 6 апреля 2004 г., кассационное определение судебной коллегии по уголовным делам Краснодарского краевого суда от 9 июня 2004 г., постановление Усть-Лабинского районного суда Краснодарского края от 19 мая 2005 г. и

постановление Усть-Лабинского районного суда Краснодарского края от 22 апреля 2011 г. в отношении Деревянко Е.В. изменены: постановлено считать его осуждённым по ч.1 ст. 105 УК РФ к 10 годам лишения свободы, по ч.1 ст.111 УК РФ к 4 годам 11 месяцам лишения свободы, по ч.1 ст. 139 УК РФ к штрафу в размере 5000 рублей в доход государства. На основании ч.3 ст.69 УК РФ Деревянко Е.В. назначено 14 лет 11 месяцев лишения свободы, в соответствии с ч.5 ст.69 УК РФ окончательно назначено 15 лет лишения свободы в исправительной колонии строгого режима.

В остальной части судебные решения оставлены без изменения.

Заслушав доклад судьи Верховного Суда Российской Федерации Пейсиковой Е.В., изложившей обстоятельства дела, содержание судебных решений, доводы, содержащиеся в надзорной жалобе и дополнении к ней, и мотивы постановления о возбуждении надзорного производства, мнение прокурора Генеральной прокуратуры Российской Федерации Телешевой-Курицкой Н.А., полагавшей оба постановления президиума Краснодарского краевого суда от 7 ноября 2012 г. в отношении Деревянко Е.В. отменить, исключить указания на его судимости по приговорам от 6 октября 1997 г. и 26 июля 2001 г., исключить указание на наличие в его действиях опасного рецидива преступлений, смягчить наказание по приговору от 1 апреля 2004 г. и по приговору от 6 апреля 2003 г., на основании ч.5 ст. 69 УК РФ назначить Деревянко Е.В. окончательно 15 лет лишения свободы с отбыванием наказания в исправительной колонии строгого режима, Судебная коллегия

установила:

Деревянко Е.В. признан виновным в незаконном проникновении в жилище потерпевшей Л[redacted] в убийстве Л[redacted] и в умышленном причинении тяжкого вреда здоровью потерпевшего В[redacted].

Преступления им совершены в ночь с 9 на 10 января 2004 г. в г. [redacted] при обстоятельствах, изложенных в приговоре.

В надзорной жалобе осуждённый Деревянко Е.В. просит об отмене постановлений президиума от 7 ноября 2012 г., указывая, что в суде надзорной инстанции отсутствовал защитник, от участия которого он в письменном виде не отказывался, чем было нарушено его право на защиту.

Просит постановления президиума Краснодарского краевого суда от 7 ноября 2012 г. отменить, приговор Усть-Лабинского районного суда Краснодарского края и последующие судебные решения изменить, исключить из вводной части приговора указание на его судимости по приговорам от 6 октября 1997 г. и 26 июня 2001 г., смягчить наказание.

В дополнении к надзорной жалобе осуждённый Деревянко Е.В. оспаривает квалификацию своих действий по ч.1 ст. 105 УК РФ, совершённых в отношении Л[redacted], полагает, что его действия следует расценивать как причинение тяжкого вреда здоровью потерпевшей, повлёкшей её смерть по неосторожности, а в целом его действия в отношении обоих потерпевших квалифицировать по ч.4 ст. 111 УК РФ. Полагает, что суд не в полной мере учёл его данные о личности, наличие у него туберкулёза и необоснованно назначил ему наказание путём полного сложения.

Изучив материалы уголовных дел, проверив доводы, изложенные в надзорной жалобе осуждённого Деревянко Е.В. и в дополнении к ней, Судебная коллегия находит постановления президиума Краснодарского краевого суда от 7 ноября 2012 г. подлежащими отмене.

В соответствии с п.1 ч.1 ст.51 УПК РФ участие защитника в уголовном судопроизводстве обязательно, если подозреваемый, обвиняемый не отказался от защитника в порядке, установленном ст.52 УПК РФ.

В соответствии с ч.2 ст.47 УПК РФ положение этого закона распространяется и на осуждённых.

Как подчёркивал Конституционный Суд Российской Федерации в своих решениях, в частности в определении от 8 февраля 2007 г. № 252-О-П, Конституция Российской Федерации определяет начальный, но не конечный момент осуществления обвиняемым права на помощь адвоката (защитника), поэтому оно должно обеспечиваться на всех стадиях уголовного процесса, в том числе при производстве в надзорной инстанции, а также при исполнении приговора.

Таким образом, при отсутствии отказа осуждённого от защитника суд обязан обеспечить участие защитника при производстве в судах кассационной и надзорной инстанций.

Из данных, имеющихся в материалах уголовных дел, в том числе из протоколов судебных заседаний, следует, что 7 ноября 2012 г. президиумом Краснодарского краевого суда рассмотрены уголовные дела в отношении осуждённого Деревянко Е.В. в надзорном порядке с участием прокурора, но в отсутствие адвоката. При этом сведений о том, что осуждённый отказался от помощи защитника в порядке, установленном ст.52 УПК РФ, в материалах уголовных дел нет, вопрос об обеспечении осуждённого защитником судом надзорной инстанции не обсуждался.

Таким образом, Судебная коллегия полагает, лишение Деревянко Е.В. возможности воспользоваться в надзорной инстанции гарантированным ему Конституцией Российской Федерации правом на судебную защиту, ограничение которого является недопустимым, могло повлиять на вынесение законного, обоснованного и справедливого решения.

При таких обстоятельствах оба постановления президиума Краснодарского краевого суда от 7 ноября 2012 г. в отношении Деревянко Е.В.

в соответствии с п.3 ч.2 ст.409 УПК РФ подлежат отмене, а надзорное представление и.о. прокурора Краснодарского края, в котором поставлен вопрос об изменении состоявшихся судебных постановлений в отношении Деревянко Е.В. в связи с неправильным применением уголовного закона при назначении наказания, а также доводы осуждённого, содержащиеся в надзорной жалобе, подлежат рассмотрению Судебной коллегией.

Как следует из материалов уголовного дела, по приговору Октябрьского районного суда г. Краснодара от 6 октября 1997 г. Деревянко Е.В. впервые был осуждён по пп. «в», «г» ч.2 ст. 158 УК РФ на 2 года лишения свободы с отбыванием наказания в исправительной колонии общего режима.

В соответствии с п. 1 постановления Государственной Думы Федерального Собрания РФ от 26 мая 2000 г. «Об объявлении амнистии в связи с 55-летием Победы в Великой Отечественной войне 1941–1945 годов» лица, впервые осуждённые к лишению свободы на срок до трёх лет включительно, подлежат освобождению от наказания.

Следовательно, Деревянко Е.В. подлежал освобождению от наказания, назначенного по приговору Октябрьского районного суда г. Краснодара от 6 октября 1997 г., в связи с изданием акта об амнистии.

Кроме того, по приговору Первомайского районного суда г. Краснодара от 26 июня 2001 г. Деревянко Е.В. был осуждён по ч.1 ст. 228 УК РФ за незаконное приобретение и хранение наркотического средства героина массой 0,08 г без цели сбыта.

В соответствии с постановлением Правительства Российской Федерации от 7 февраля 2006 г. крупный размер героина для целей ст. 228 УК РФ определён в размере, превышающем 0,5 г. Таким образом, содеянное Деревянко Е.В. не образует состав преступления, постановленный в отношении его приговор Первомайского районного суда г. Краснодара от 26 июня 2001 г. подлежал отмене, а уголовное дело – прекращению на основании п. 2 ч.1 ст. 24 УПК РФ.

Таким образом, доводы Деревянко Е.В., содержащиеся в его надзорной жалобе, об исключении в судебных решениях ссылок на его судимости по приговорам от 6 октября 1997 г. и от 26 июня 2001 г. являются обоснованными и подлежат удовлетворению.

Кроме того, учитывая, что в действиях Деревянко Е.В. отсутствует рецидив преступлений, Судебная коллегия считает необходимым исключить из приговора Усть-Лабинского районного суда Краснодарского края от 1 апреля 2004 г. в отношении Деревянко Е.В. указание на наличие в его действиях опасного рецидива преступлений, учёт данного обстоятельства в качестве отягчающего наказание, назначение наказания в соответствии со ст. 68

УК РФ. С учётом внесённых в приговор изменений назначенное Деревянко Е.В. наказание по ч.3 ст. 158 УК РФ подлежит смягчению.

Вопреки доводам жалобы, действия Деревянко Е.В. по приговору Усть-Лабинского районного суда Краснодарского края от 6 апреля 2004 г. в отношении потерпевших Л и В квалифицированы по ч.1 ст. 105 и ч.1 ст. 111 УК РФ правильно, в соответствии с фактическими обстоятельствами, и оснований для иной квалификации его действий, нежели данной судом, не имеется.

Наказание за совершённые Деревянко Е.В. преступления по данному приговору назначено с учётом положений ст. 6, 60 УК РФ, является справедливым, и оснований для его смягчения нет.

Вместе с тем, назначая по данному приговору наказание Деревянко Е.В. в соответствии с ч.3 ст. 69 УК РФ путём полного сложения наказаний, суд не указал в приговоре конкретные основания для применения наиболее строгого принципа назначения наказания по совокупности преступлений. Учитывая данное обстоятельство, а также внесённые в приговор изменения, Судебная коллегия полагает возможным снизить наказание Деревянко Е.В., назначенное по ч.3 ст. 69 УК РФ.

Наказание в соответствии с ч.5 ст. 69 УК РФ по приговору Усть-Лабинского районного суда Краснодарского края от 6 апреля 2004 г. необходимо назначить Деревянко Е.В. с учётом внесенных изменений в приговор Усть-Лабинского районного суда Краснодарского края от 1 апреля 2004 г.

Руководствуясь ст. 407 и 408 УПК РФ, Судебная коллегия

определила:

1. Постановление президиума Краснодарского краевого суда от 7 ноября 2012 г. и постановление президиума Краснодарского краевого суда от 7 ноября 2012 г. в отношении Деревянко Е В отменить.

2. Приговор Усть-Лабинского районного суда Краснодарского края от 1 апреля 2004 г., кассационное определение судебной коллегии по уголовным делам Краснодарского краевого суда от 12 мая 2004 г., постановление Усть-Лабинского районного суда Краснодарского края от 19 мая 2005 г., постановление Усть-Лабинского районного суда Краснодарского края от 22 апреля 2011 г. в отношении Деревянко Е.В. изменить, исключить указания на судимости Деревянко Е.В. по приговору Октябрьского районного суда г. Краснодара от 6 октября 1997 г. и по приговору Первомайского районного суда г. Краснодара от 26 июля 2001 г., исключить указание на наличие отягчающего наказание обстоятельства – опасного рецидива преступлений, учёт данного обстоятельства в качестве отягчающего наказание, назначение наказания в соответствии со ст. 68 УК РФ, смягчить назначенное наказание по

ч.3 ст. 158 УК РФ до 2 лет 6 месяцев лишения свободы с отбыванием наказания в исправительной колонии общего режима;

3. Приговор Усть-Лабинского районного суда Краснодарского края от 6 апреля 2004 г., кассационное определение судебной коллегии по уголовным делам Краснодарского краевого суда от 9 июня 2004 г., постановление Усть-Лабинского районного суда Краснодарского края от 19 мая 2005 г., постановление Усть-Лабинского районного суда Краснодарского края от 22 апреля 2011 г. в отношении Деревянко Е.В. изменить:

- исключить указание на судимости Деревянко Е.В. по приговору Октябрьского районного суда г. Краснодара от 6 октября 1997 г. и по приговору Первомайского районного суда г. Краснодара от 26 июля 2001 г.;

- на основании ч. 3 ст. 69 УК РФ путём частичного сложения наказаний назначить Деревянко Е.В. 14 лет 9 месяцев лишения свободы;

- в соответствии с ч.5 ст. 69 УК РФ по совокупности преступлений окончательно Деревянко Е.В. назначить 14 лет 10 месяцев лишения свободы с отбыванием наказания в исправительной колонии строгого режима.

В остальном судебные решения в отношении Деревянко Е.В. оставить без изменения.

Председательствующий

Судьи